

## ÍNDICE

Prólogo.....	15
Introducción.....	17
 <b>CAPÍTULO I</b>	
<b>Aspectos conceptuales de la teoría del caso .....</b>	<b>21</b>
1.1. Conocimiento versus persuasión, verdad versus resolución del conflicto. Las arenas donde se desenvuelve el proceso judicial.....	21
1.2. Finalidad del proceso penal: la correcta y justa gestión del conflicto de intereses.....	25
1.2.1. El paradigma del estado racional.....	25
1.2.2. El paradigma de la gestión del conflicto jurídico-penal.....	30
1.3. El proceso penal acusatorio con tendencia a lo adversarial y la estrategia procesal.....	36
1.4. La teoría del caso como herramienta metodológica para el abogado litigante en el proceso penal acusatorio.....	40
1.5. Concepto de la teoría del caso.....	42
1.5.1. Primer mito: la teoría del caso es la narración de una historia. . .	43
1.5.2. Segundo mito: la teoría del caso se emplea durante la audiencia del juicio oral.....	46
1.5.3. Nuestro concepto sistémico de la teoría del caso.....	47
1.6. Niveles de análisis de la teoría del caso.....	48
1.6.1. Nivel de análisis fáctico.....	48
1.6.2. Nivel de análisis jurídico.....	51

1.6.3. Nivel de análisis probatorio . . . . .	56
1.7. Características de la teoría del caso . . . . .	59
1.8. Utilidad de la teoría del caso . . . . .	60
Referencias bibliográficas . . . . .	61

## **CAPÍTULO II**

<b>La estructuración de la teoría del caso . . . . .</b>	<b>69</b>
2.1. Los cuatros pasos para la estructuración de la teoría del caso . . . . .	69
2.2. La fase constructiva de la teoría del caso . . . . .	71
2.3. Fase recolectiva de la teoría del caso . . . . .	74
2.4. Fase depurativa de la teoría del caso . . . . .	78
2.5. Fase expositiva de la teoría del caso . . . . .	80
2.6. Estructura del proceso penal y la teoría del caso . . . . .	83
2.7. El abogado defensor también debe estructurar su teoría del caso. . . . .	84
Referencias bibliográficas . . . . .	87

## **CAPÍTULO III**

### **Primer paso: construyendo el caso**

<b>Primera parte: elaborando los enunciados fácticos . . . . .</b>	<b>91</b>
3.1. Para la resolución del conflicto de intereses se debe tomar en cuenta los hechos (probados). . . . .	91
3.2. La individualización de los enunciados fácticos, con fines de probanza, no descansa en el silogismo jurídico sino en la construcción del caso . . . . .	101
3.3. El primer paso de la teoría del caso: construyendo el caso . . . . .	105
3.4. El primer aspecto a considerar en la construcción del caso es la elaboración de los enunciados fácticos. . . . .	111
3.4.1. Concepto y clases de hechos . . . . .	111
3.4.2. Los enunciados fácticos: concepto y construcción . . . . .	116
3.5. La elaboración de los enunciados fácticos en el caso de los ladrones de trigo . . . . .	119
Referencias bibliográficas . . . . .	121

## **CAPÍTULO IV**

### **Primer paso: construyendo el caso**

<b>Segunda parte: seleccionando la teoría del delito a aplicar. . . . .</b>	<b>125</b>
4.1. Concepto e importancia de la teoría del delito . . . . .	125
4.2. Metodología y sistemática de la teoría del delito . . . . .	130

4.2.1. El método en el Derecho penal . . . . .	132
4.2.2 La sistemática de la teoría del delito. Corrientes jurídico-penales . . . . .	135
4.2.2.1. Alemania . . . . .	136
A. Teoría causalista . . . . .	136
B. Teoría neocausalista . . . . .	138
C. Teoría finalista . . . . .	139
D. Teoría funcionalista de Claus Roxin. . . . .	143
E. Teoría funcionalista de Günther Jakobs. . . . .	146
4.2.2.2. La teoría del delito en Italia. . . . .	149
A. La tesis realista de Antolisei . . . . .	151
B. El teleologismo de Bettiol . . . . .	151
C. Teleologismo funcionalista, teleologismo valorativo y el nuevo realismo italiano . . . . .	153
4.2.2.3. La teoría del delito en España . . . . .	155
A. Teoría de Enrique Gimbernat . . . . .	155
B. Teoría de Gómez Benítez . . . . .	156
4.3. La teoría del delito integrada en la teoría del caso . . . . .	157
4.4. El segundo aspecto a considerar en la construcción del caso es la selección de la teoría del delito a aplicar . . . . .	161
4.4.1. Comportamiento . . . . .	166
4.4.2. Tipicidad . . . . .	171
I. Imputación del comportamiento: la creación de Un riesgo jurídicamente desaprobado . . . . .	181
II. Imputación del resultado: la relación de riesgo . . . . .	188
4.4.3. Antijuridicidad . . . . .	196
4.4.4. Culpabilidad . . . . .	202
4.4.5. Tentativa o consumación . . . . .	220
4.4.6. Autoría o participación . . . . .	222
4.4.7. Circunstancias modificativas de la responsabilidad penal . . . . .	252
4.4.8. Consecuencias jurídico-penales: pena y medida de seguridad . . . . .	254
4.4.8.1. Pena . . . . .	254
4.4.8.2. Medida de seguridad . . . . .	262
4.5. La selección de la teoría del delito en el caso de los ladrones de trigo. . . . .	266
Referencias bibliográficas . . . . .	269

**CAPÍTULO V****Primer paso: construyendo el caso**

<b>Tercera parte: subsumir los enunciados fácticos en los elementos de la teoría del delito seleccionada</b> .....	287
5.1. El proceso de subsunción .....	287
5.2. Subsumir los enunciados fácticos en los elementos de la teoría del delito seleccionada. Trabajando con el caso de los ladrones de trigo .....	288
Referencias bibliográficas .....	298

**CAPÍTULO VI****Primer paso: construyendo el caso**

<b>Cuarta parte: evidencias</b> .....	299
6.1. Datos de prueba y la prueba propiamente dicha .....	299
6.1.1. Datos de prueba .....	299
6.1.2. Prueba propiamente dicha .....	305
6.1.2.1. Concepto .....	305
6.1.2.2. Elementos de la prueba .....	309
6.1.2.3. Diferencias entre actos de investigación con los actos de prueba .....	312
6.1.3. Prueba anticipada e irreproducible .....	314
6.1.4. La prueba documentada .....	324
6.2. Las evidencias y la construcción del caso .....	332
6.3. Las evidencias en el caso de los ladrones de trigo .....	335
Referencias bibliográficas .....	343

**CAPÍTULO VII**

<b>Tipología de construcción del caso</b> .....	347
7.1. Tipos de construcciones del caso .....	347
7.2. Construcción confirmativa del caso .....	348
7.3. Construcción explorativa del caso .....	370
7.4. Construcción para medida cautelar .....	375
7.5. Momento procesal en donde se da la construcción del caso, referido al hecho principal como a la medida cautelar .....	386
Referencias bibliográficas .....	388

## CAPÍTULO VIII

<b>Segundo paso: recolectando las evidencias del caso</b> . . . . .	391
8.1. La etapa de investigación . . . . .	391
8.2. El abogado investigador . . . . .	396
8.2.1. Elementos para diseñar una estrategia de defensa . . . . .	399
8.2.2. La entrevista inicial entre el defensor y su cliente . . . . .	400
8.2.3. Sobre la recomendación que el investigado declare o se abstenga . . . . .	404
8.2.4. La preparación al defendido que va a brindar su entrevista o declaración . . . . .	405
8.3. La recolección de las evidencias para el caso . . . . .	407
Referencias bibliográficas . . . . .	409

## CAPÍTULO IX

<b>Tercer paso: depurando el caso</b> . . . . .	411
9.1. La etapa intermedia . . . . .	411
9.2. Depurando el caso: el control de la acusación del ministerio público . .	414
9.2.1. Concepto de acusación fiscal . . . . .	415
9.2.2. Requisitos de validez de la acusación fiscal . . . . .	418
9.2.3. Control de la acusación fiscal . . . . .	428
9.2.3.1. Control formal . . . . .	428
9.2.3.2. Control material . . . . .	430
Referencias bibliográficas . . . . .	431

## CAPÍTULO X

<b>Cuarto paso: exponiendo el caso</b> . . . . .	433
10.1. La etapa del juicio oral . . . . .	433
10.1.1. El derecho constitucional a juicio previo . . . . .	433
10.1.2. La centralidad o importancia del juicio oral . . . . .	435
10.2. Principios que rigen el juicio oral . . . . .	437
10.2.1. Principios vinculados con la actividad probatoria . . . . .	438
10.2.2. Principios vinculados al desarrollo en sí del juicio oral . . . . .	443
10.3. La exposición de la teoría del caso durante la audiencia del juicio oral	445
A. Nivel comunicativo . . . . .	445
B. Nivel confrontacional . . . . .	446

C. Nivel conclusivo. ....	448
Referencias bibliográficas . . . . .	449
<b>ANEXO</b>	
<b>Caso práctico para la aplicación de la teoría del caso . . . . .</b>	<b>453</b>